

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620121150152

UDC _____

廈門大學

硕 士 学 位 论 文

股东表决权回避制度研究

The Research on the exclusion system of the shareholder's
voting right

曾明慧

指导教师姓名 : 夏雅丽 教授

专 业 名 称 : 民 商 法

论文提交日期 : 2015 年 4 月

论文答辩时间 : 2015 年 月

学位授予日期 : 2015 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2015 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

股东表决权回避制度是在特定情况下，对利害关系股东的表决权进行暂时限制的一种程序规则。该制度是对资本多数决原则的修正，也是对实质公平的尊重和确认。不仅有存在之必要，更需要完善相关规则。我国新修订的《公司法》明确规定，在公司为某股东提供担保时，该股东应当回避表决，事实上，这样规定有失偏颇，无法满足公司实践的需求。本文旨在针对我国股东表决权回避制度的缺陷予以合理矫正，以期进一步完善我国的相关制度。

文章共分为前言、正文、结语三个部分。前言部分结合股东表决权回避制度的立法背景，指出该制度确立之必要以及在我国现状，表明本文主张完善股东表决权回避制度的立场和目的。正文分为三章，第一章为股东表决权回避的基本理论，首先厘清股东表决权回避与相关概念的关系，界定该制度的清晰内涵并阐明适用范围，其次从资本多数决原则的修正、经济人假设理论、防止股东滥用控制权以及控股股东信义义务等几个方面阐述了该制度的法理支持，分析了股东表决权回避制度在主体维度和时间维度上的功能，结合法理基础揭示了其合理性并澄清了该制度的价值，而后深入考察该制度在大陆法系的立法源起和英美法系的移植发展。第二章通过对我国实际案例和现有法律法规的梳理和分析，对我国股东表决权回避制度的现状以及缺陷进行总结和反思，指出其尚存在立法位阶低、适用范围狭窄、程序机制不健全、救济体系不完善等不足。第三章则在上述两章研究成果的基础上提出了在《公司法》中建立股东表决权回避制度的完整体系；主体范围应扩张到股东及代理人、受托人；完善股东表决权回避的程序启动、认定和处理机制；确认可撤销之诉和损害赔偿之诉等救济途径的立法建议。结语部分总结全文，再次突出文章观点，重申股东表决权回避制度的价值功能以及在我国完善该制度的基本思路。

关键词： 股东； 表决权； 表决权回避

ABSTRACT

The exclusion system of the shareholder's voting right is a procedural rule to temporarily restrain the interested shareholder's voting right under special circumstances. The system is not only a remedy to the capital majority rule, but also a respect and confirmation to the substantial fairness. It is very necessary to completely establish the system but it also needs a series of detailed and operational rules. Our new Company Law prescribes that if the company intends to provide guarantee to a shareholder, the shareholder shall not participate in the voting of the resolution of the shareholder meeting. However it is not perfect enough to satisfy the needs of the practice so it needs improvement urgently. This article is aimed at making positive proposals or suggestions according to the defects of the existing system of the exclusion of the voting right of shareholder in our country.

The article is separated into three parts including foreword, text and conclusion. The foreword combines legislative background of the exclusion of the voting right of shareholder and emphasis on the necessity of establishing the system, as well as expresses my attitude and writing purpose. The text is divided into three chapters. Chapter one studies the basic theory of the excluding of the voting right of the shareholders. First of all, clarify the relationship between different concepts and the content of the system. Secondly, discuss the theory foundation from several aspects: the remedy to the capital majority rule, economic man supposition, regulating the controlling-shareholders abusing control power and the fiduciary duty of the controlling-shareholders and analyze the function from time dimension and subject dimension in order to prove the rationality. Finally carefully investigate the origin in Continent Law System and development in Britain and America's. Chapter two concentrates on the applying of the system in our country and points out the defects in regulation, such as low legal hierarchy, a strict narrow limits, incomplete procedure rules and remedy mechanism. Chapter three puts forward the advices to establish a

complete legal system of exclusion of the voting right of shareholder on the basis of the previous chapters. The subject shall include the agent and trustee. Improve the onset, identity and handling mechanism. Formally confirm the revocable and compensation mechanism of the resolution. The conclusion sums up the whole dissertation, emphasizes the article's standpoints, restates the value of the system and points out the direction to perfect the system again.

Key Words: Shareholder; Voting Right; Exclusion of the Voting Right

目 录

前 言	1
第一章 股东表决权回避制度的基本理论	2
第一节 股东表决权回避制度的基本内涵和适用.....	2
一、股东表决权回避制度的概念界定	2
（一）股东表决权回避制度的基本内涵.....	2
（二）股东表决权回避与相关概念之界定.....	2
二、股东表决权回避制度的适用范围	4
（一）股东表决权回避适用的公司类型.....	4
（二）股东表决权回避适用的主体范围.....	4
（三）股东表决权回避的适用情形——何为“利害关系”	5
第二节 股东表决权回避制度的合理性分析——法理基础.....	8
一、反思与修正资本多数决原则	8
二、追求实质公平的路径选择	9
三、体现立法者对“经济人”假设理论的肯定	10
四、彰显控股股东信义义务的完整内容.....	11
第三节 股东表决权回避制度的必要性分析——制度功能	11
一、制度功能的主体维度——利益平衡机制	12
（一）以表决权自由的限度约束控股股东.....	12
（二）保护弱势地位的中小股东	13
（三）维护公司法人利益.....	14
（四）对债权人的间接保护	14
二、制度功能的时间维度——事前救济机制.....	14
（一）股东表决权回避制度是一种事前救济机制	15
（二）股东表决权回避与事后救济机制的关系	15
第四节 股东表决权回避制度的比较法考察	15

一、股东表决权回避制度的立法源起	15
二、股东表决权回避制度在大陆法系的发展	16
三、股东表决权回避制度在英美法系的移植	17
第二章 我国股东表决权回避制度的现状及不足.....	19
第一节 我国股东表决权回避制度的实践探究	19
一、股东表决权回避制度在我国的初步适用	19
二、我国股东表决权回避制度落实与完善中的问题	20
第二节 对我国股东表决权回避制度的立法分析.....	22
一、股东表决权回避制度在我国的立法现状	22
（一）立法演进过程	22
（二）谨慎的立法态度——立法者与学者态度的差异.....	24
二、我国股东表决权回避制度的立法缺陷.....	25
（一）股东表决权回避在立法上效力层级低	26
（二）股东表决权回避的适用范围过于狭窄	26
（三）股东表决权回避的程序机制尚不健全	27
（四）股东表决权回避缺乏相应的司法救济方式	28
第三章 我国股东表决权回避制度之立法完善.....	29
第一节 完善我国股东表决权回避制度的总体思路.....	29
一、明确股东表决权回避制度的程序性辅助地位	29
二、制度的构建离不开对国情的分析	29
第二节 完善我国股东表决权回避制度的立法建议.....	29
一、在《公司法》中建立股东表决权回避制度的完整体系	30
二、扩大股东表决权回避的适用范围	30
（一）适用的公司类型应扩大至所有公司	30
（二）主体范围应扩张到股东及代理人、受托人	31
（三）扩大股东表决权回避的客体范围.....	32
（四）采列举式加概括式的立法模式	32

三、完善股东表决权回避的程序机制	32
（一）股东表决权回避程序的启动	33
（二）股东表决权回避的认定与处理程序	33
四、健全股东表决权回避的救济机制	34
（一）明确股东的原告主体资格	34
（二）可撤销之诉与损害赔偿之诉	35
结 论	37
参考文献	39
后 记	42

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The basic theory of the exclusion system of the shareholder's voting right.....	2
subchapter 1 The connotation and application of the exclusion system of the shareholder's voting right	2
Section 1 The definition of the exclusion system of the shareholder's voting right	2
Section 2 The the extent of application of the exclusion system of shareholder's voting right.....	4
Subchapter2 The rationality analysis of the exclusion system of the shareholder's voting right-- jurisprudence basis.....	8
Section 1 The remedy and reflection to the principle Of capital majority.....	8
Section 2 The route to pursue essence fairness	9
Section 3 The legislator's affirmation to the economic man supposition	10
Section 4 The embodiment of controlling shareholder's fiduciary duty.....	11
Subchapter3 The necessity analysis of the exclusion system of the shareholder's voting right--fuction	11
Section 1 The subject dimension of the system funtion--balance of interest....	12
Section 2 The time dimension of the system funtion-- the beforehand legal relief.....	14
Subchapter4 The exclusion system of the shareholder's voting right in the perspective of comparative law	15
Section 1 The Origin of law of the exclusion system of the shareholder's voting right	15
Section 2 The development in the Continental Legal System	16

Section 3	The transparent in the English-American Legal System.....	17
-----------	---	----

Chapter 2 The current situation and deficiencies of the exclusion

system of the shareholder's voting right..... 19

subchapter1 The research on the practice of the exclusion system of the shareholder's voting right 19

Section1	The exclusion system of the shareholder's voting right has been elementarily applied	19
----------	--	----

Section2	The exclusion system of the shareholder's voting right needs further implementation and perfection	20
----------	--	----

Subchapter2 The legislative analysis to China's exclusion system of the shareholder's voting right 22

Section1	The legislative situation of the exclusion system of the shareholder's voting right.....	22
----------	--	----

Section2	The legislative defects of the exclusion system of the shareholder's voting right.....	25
----------	--	----

Chapter3 The legislative improvement of the exclusion system of the shareholder's voting right 29

subchapter1 The basic strategy for the exclusion system of the shareholder's voting right 29

Section1	Confirm the procedural subordinate position	29
----------	---	----

Section2	The establishment of the system should be based on the Analysis of China's situation	29
----------	--	----

Subchapter2 The advice to perfect China's exclusion system of the shareholder's voting right 29

Section1	Establish a complete system in Company Law.....	30
----------	---	----

Section2	Expand the extent of the application of the system.....	30
----------	---	----

Section3	Perfect the procedural mechanism of the system.....	32
----------	---	----

Section4 Improve the remedy mechanism of the system.....	34
Conclusion	37
Bibliography	39
Acknowledgement	42

厦门大学博硕士学位论文摘要库

前 言

在公司所有与公司经营分离的模式下，表决权是股东对公司行使控制权的重要工具，这是将股东的内心意愿拟制为公司意志，从而对公司的经营和管理产生实质影响的制度保障。股东对公司控制力的大小主要取决于其所持有的表决权享有数，目前大多数国家公司法所采纳的表决机制是资本多数决原则。该原则作为政治民主在经济领域的延伸，无疑是实现集体行为合意表达的一种最恰当的选择。然而与此表决机制具有天然的合理性一样，它也存在制度上的缺陷。在无任何有效监控时，股东极易滥用表决权，利用控制权优势为己谋私，损害其他股东利益乃至公司利益，违背了制度的设计初衷和立法本意。因此，需要人为地设置一些例外和排除情形，作为对资本多数决原则的调整和修正。股东表决权回避制度在这样的背景下应运而生。它作为一种事前预防机制，是矫正和修复控股股东和中小股东决策权分配失衡的一种重要手段，具有不可替代的制度价值。

2005 年我国《公司法》修改后在第 16 条规定了股东表决权回避制度，在此之前，虽有《上市公司章程指引》等证监会发布的规范性文件对该制度做了些许规定，但其效力层级过低也为该制度的确立以及适用带来了困难。我国《公司法》仅仅引进该制度的一点皮毛并不能解决所有问题，规定不够完善、缺乏可操作性使得该制度在实践中仍然步履维艰。因此，有必要对其法理基础、制度功能、适用细节以及主要先进国家的立法与学术研究状况进行必要的梳理与归纳总结，并结合我国股东表决权回避制度当前的缺陷与不足，提出适合我国国情及立法现状的合理性建议，从而使该制度摆脱形式化的尴尬境地而真正地在公司实践中发挥重要的作用。

第一章 股东表决权回避制度的基本理论

第一节 股东表决权回避制度的基本内涵和适用

一、股东表决权回避制度的概念界定

（一）股东表决权回避制度的基本内涵

股东表决权回避制度，又称股东表决权排除制度，是指持有表决权的股东或其代理人、受托人与股东大会的表决事项存在利害关系时，应当进行回避而不得就该决议事项行使表决权。该定义有两个层次的含义：一是需要回避的股东或其代理人，受托人原本是持有表决权的，该制度仅在特殊情形下暂时限制了表决的行使权，而表决权的其他权能，例如处分权等不受影响，而且回避表决的股东在股东大会上的法律地位并未发生变化，其依然享有并可依法行使其他股东权利，如出席股东大会的权利、提案权、质询权、股份分配请求权等；二是回避表决的股东或者其代理人、受托人仅就该利害关系表决事项不得行使表决权，在其他无利害关系的事项上的表决权不受影响。可见股东表决权回避制度对股东表决权的排除是暂时而非绝对的，是有限的而非完全的。

股东表决权回避制度作为一个细化的具体制度，在学界的相关研讨中，难免会与诸如“表决权排除”，“无表决权”以及“表决权限制”等概念出现交叉与混用的情况，为了更好地明确本文的研究对象，有必要对相关概念的内涵进行理清和界定。

（二）股东表决权回避与相关概念之界定

1、表决权回避与表决权排除

“表决权回避”与“表决权排除”（又有“表决权例外排除”一说）在实质上并无太大区别，二者是在同义框架下的不同称谓。正所谓“任何人不得成为自己案件的法官”，参照程序法中的“回避”概念，“表决权回避”这一说法从字面

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库